

На правах рукописи

НИГМАТУЛЛИН Камиль Рошалевич

ДОГОВОР БЫТОВОГО ПОДРЯДА

**Специальность: 12.00.03. – гражданское право; предпринимательское
право; семейное право; международное частное право**

АВТОРЕФЕРАТ

диссертации на соискание ученой степени

кандидата юридических наук

Казань - 2005

Работа выполнена на кафедре предпринимательского и финансового права негосударственного образовательного учреждения «Институт экономики, управления и права (г.Казань)»

Научный руководитель: доктор юридических наук, профессор
Фаткудинов Зефар Максимович

Официальные оппоненты: доктор юридических наук, профессор
Воложанин Виталий Петрович
кандидат юридических наук
Абдулвагапов Ракиф Габдулмаликович

Ведущая организация: Государственное образовательное
учреждение высшего профессионального
образования «Чувашский Государственный
Университет им. И.Н.Ульянова»

Защита диссертации состоится «18» ноября 2005 г. в 14 ч. 00 мин. на заседании диссертационного совета Д.212.081.13 по присуждению ученой степени доктора юридических наук при государственном образовательном учреждении высшего профессионального образования «Казанский Государственный Университет им. В.И. Ульянова-Ленина» по адресу: г.Казань, ул.Кремлевская, д.18, юридический факультет, ауд.326.

С диссертацией можно ознакомиться в научной библиотеке им. Н.И.Лобачевского государственного образовательного учреждения высшего профессионального образования «Казанский Государственный Университет им. В.И. Ульянова-Ленина».

Автореферат разослан «___» октября 2005 г.

Ученый секретарь диссертационного совета,
кандидат юридических наук, доцент

А.Р. Каюмова

Актуальность темы исследования. Подрядные отношения вообще и отношения по бытовому подряду в частности следует отнести к числу довольно распространенных на практике. В рамках указанных отношений по бытовому подряду граждане (физические лица) удовлетворяют свои личные бытовые потребности в получении результатов различных работ. В частности, таким результатом выступает новое качество отремонтированной вещи заказчика-потребителя, например, его автомобиля. Стабильная реализация указанных бытовых потребностей организуется при помощи совокупности правовых норм, регулирующих отношения по бытовому подряду.

Действующее законодательство должно предоставлять заказчику такие правовые средства, которые обеспечивали бы надлежащее качество и своевременность получения результата работ по бытовому подряду, т.е. удовлетворение основных интересов потребителя. В то же время, с позиции подрядчика, необходимо нормативное обеспечение его интереса в получении постоянного дохода от предпринимательской деятельности, осуществляемой в форме систематического выполнения работ для удовлетворения бытовых потребностей заказчика-гражданина. Одновременное правовое оформление реализации названных интересов сторон по бытовому подряду составляет суть того правопорядка, который должно обеспечивать современное законодательство в данной области. К сожалению, на сегодняшний день это не всегда удается, поэтому важно выработать научно обоснованные рекомендации по совершенствованию правового регулирования отношений в сфере бытового подряда.

Зачастую отношения по бытовому подряду носят нарушенный характер, выливаясь в соответствующие юридические конфликты с участием заказчика и подрядчика. При этом могут ставиться под сомнение (оспариваться) права как заказчика, так и подрядчика. Конечно, с учетом складывающейся практики, когда оплата с заказчика (основное обязательство указанного субъекта) взимается подрядчиком обычно в форме предоплаты (полной или частичной), наибольшее распространение получили правонарушения, совер-

шаемые в отношении заказчика. Именно с учетом данной особенности практически все правовое регулирование отношений по бытовому подряду носит пропотребительский характер, защищая интересы заказчика. Данное регулирование представляет собой средство гарантирования интересов заказчика-гражданина путем устранения экономического неравенства данного субъекта и подрядчика-предпринимателя. Вместе с тем, при поддержке указанной направленности названного правового регулирования требуется усиление правовой охраны также и подрядчика, в целях исключения злоупотреблений субъективными правами со стороны заказчиков.

Несмотря на значительный объем правовых норм о бытовом подряде, правовое регулирование соответствующих отношений нуждается в дополнительном совершенствовании. При этом такое совершенствование должно носить постоянный характер, с учетом усложняющейся юридической практики.

Степень разработанности темы. Сферу правового регулирования отношений с участием граждан-потребителей (потребительских отношений) в настоящее время следует признать в целом достаточно разработанной в правовой науке, включая и прикладной аспект. Среди ученых-правоведов, исследовавших в последнее время (начиная с 90-х годов XX века) на диссертационном уровне различные общие проблемы защиты прав потребителей (гражданско-правовые, гражданско-процессуальные, теоретико-правовые, историко-правовые, административно-правовые, уголовно-правовые), следует назвать таких авторов, как М.А. Абрамова, С.Г. Аникиец, О.Ю. Блохина, М.А. Бычко, М.А. Катус, Э.Г. Корнилов, С.С. Крашенников, В.Б. Левицкий, С.И. Помазкова, Н.А. Резина, Ю.В. Романец, Л.Н. Тхайцухова, Б.А. Шабля, Л.А. Шашкова, Е.Л. Шведов, А.Е. Шерстобитов, О.В. Шумова и ряд других.

О степени прикладной разработки области защиты прав потребителей свидетельствует большое количество комментариев законодательства о защите прав потребителей, включая и научно-практические. Разумеется, подобная довольно широкая научная и прикладная разработка правовой сферы защиты прав потребителей не исключает дальнейших научных комплексных,

в том числе и диссертационных, исследований данной правовой области с учетом изменяющегося законодательства, а также практики его применения.

В области защиты прав потребителей появляется ряд работ, посвященных отдельным сферам правового регулирования отношений с участием потребителей. Так, целый блок диссертационных работ посвящен проблемам правового регулирования туристической деятельности, в том числе и охране прав потребителей в данной области. Здесь можно указать на следующих авторов: К.С.Свиридов, Н.В.Сирик, Ю.А.Чененов и др. Вместе с тем, работы, специально посвященные защите прав потребителей в сфере бытового подряда, в последнее время отсутствовали. При этом не разрабатывались в контексте новейшего законодательства и практики его применения не только общие правовые вопросы в данной области, но и правовая специфика отдельных видов отношений по бытовому подряду. В современной отечественной доктрине не уделяется должное внимание охране прав и законных интересов подрядчика в указанных отношениях, а также отдельным договорным разновидностям бытового подряда.

Проблема правового регулирования отношений по бытовому подряду (заказу) в целом серьезно разрабатывалась в советской цивилистической науке. На диссертационном уровне к данной проблематике в свое время обращались такие ученые, как Н.А. Баринов, Б. Ибратов, В.В. Левый, М.Е. Синицкая и другие исследователи. Однако изменившиеся экономические условия на потребительском рынке, практически полное обновление законодательного массива в области регулирования подрядных отношений и, в частности, отношений по бытовому подряду создают основу для продолжения детальных научных исследований правовой сферы бытового подряда. Конечно, такой научный анализ, вне всяких сомнений, должен опираться на ранее существовавший опыт правового регламентирования отношений по бытовому подряду, а также на ранее проведенные учеными-цивилистами научные работы в данной области правовой науки.

Предмет диссертационного исследования. Предметом данной диссертационной работы выступает правовая действительность в сфере правового регулирования отношений по бытовому подряду. В диссертации специальному научному анализу подвергается законодательство о бытовом подряде, практика его применения, всесторонне исследуется договор бытового подряда как сделка, как правоотношение, как соответствующая юридическая процедура развития отношений между сторонами. В контексте рассмотрения указанного договора обобщаются взгляды ученых-цивилистов на те или иные аспекты правового регулирования отношений по бытовому подряду.

Цель и задачи диссертационного исследования. В диссертации при анализе указанных выше явлений правовой действительности ставится следующая **цель:** комплексно на диссертационном, монографическом уровне исследовать общее состояние договорного регулирования отношений по бытовому подряду с учетом современного отечественного законодательства в данной области, юридической практики и имеющихся доктринальных цивилистических положений. Отмеченная цель достигается решением следующих **задач:**

- представить общую характеристику договора бытового подряда и исследовать его место в отечественной системе гражданско-правовых договоров; рассмотреть договор бытового подряда в российском гражданском законодательстве, цивилистической науке, исследовать разновидности этого договора, его субъектный состав, а также соответствующие источники правового регулирования.

- проанализировать специфику формирования и прекращения договора бытового подряда, а также его содержания.

- рассмотреть гражданско-правовые последствия нарушения договора бытового подряда, а также исследовать особенности защиты субъективных прав заказчика-потребителя в данном договоре, в том числе выявить специфику механизма указанной защиты.

Методологическая основа исследования. Для достижения обозначенной цели диссертационного исследования и решения поставленных задач в данном исследовании использовались общенаучный диалектический метод, предполагающий объективность и всесторонность анализируемых правовых явлений. Также автором применялись сравнительно-правовой, историко-правовой, логический и нормативный методы научного познания.

Теоретическую базу данного диссертационного исследования составили научные труды по теории права, гражданскому праву и ряду других правовых отраслей. Автором были проанализированы положения гражданско-правовой доктрины, касающиеся договора подряда, бытового подряда, а также проблематики охраны прав потребителей. При этом диссертант в соответствии с целью настоящего диссертационного исследования опирается как на работы советского периода, так и на труды современных ученых-правоведов.

Научная новизна диссертации заключается в том, что настоящее исследование является первым комплексным монографическим исследованием правового регулирования отношений по бытовому подряду с учетом новейшего законодательства, практики его применения и современного состояния гражданско-правовой доктрины. При этом в работе дается научная оценка последних изменений в законодательстве о защите прав потребителей, прежде всего в той его части, которая касается бытового подряда. В диссертации определено существо договора бытового подряда как потребительского договора, дана классификация этого договора. Наряду с этим в диссертационном исследовании выявлена специфика субъектного состава данного договора и современные особенности его нормативного регулирования.

Также в работе систематизированы правовые последствия нарушения договора бытового подряда, в том числе и соответствующие меры гражданско-правовой ответственности, обосновано существование и выявлены цели применения принципа альтернативности реализации отмеченных последствий, сформулированы предложения по совершенствованию действующего

законодательства об указанных последствиях, охарактеризована динамика механизма защиты нарушенных прав заказчика в договоре бытового подряда.

На защиту выносятся следующие научные положения и выводы, которые также отражают научную новизну выполненного диссертационного исследования:

1. Договор бытового подряда следует охарактеризовать как особый договор, который относится к числу потребительских договоров. Существо этого договора в том виде, в котором он предусмотрен в законодательстве, состоит не только в обеспечении согласования соответствующей воли сторон (подрядчика и заказчика), но и в организации правовой охраны субъективных прав и интересов заказчика-потребителя.

2. Разновидности договора бытового подряда с точки зрения классификации договоров нужно считать подвидами этого договора. При этом классификация рассматриваемого договора на подвиды возможна по различным основаниям. Во-первых, это две классификации по субъектному признаку. По статусу подрядчика можно выделить: договоры бытового подряда, заключаемые юридическими лицами, индивидуальными предпринимателями, а также лицами, формально не имеющими такой статус, но фактически осуществляющими предпринимательскую деятельность в сфере бытового подряда. В последнем случае применение к договору правил о бытовом подряде осуществляется по усмотрению суда. В зависимости от того, в пользу кого заключен договор бытового подряда, нужно указать на существование таких договоров бытового подряда, которые заключаются непосредственно в пользу заказчика, а также договоров, заключенных заказчиком в пользу иного потребителя (использование конструкции «в пользу третьего лица»). Во-вторых, это классификация по содержанию договора бытового подряда. В частности, здесь можно выделить договоры бытового подряда, заключенные с условием предоставления материалов подрядчиком и договоры бытового подряда, заключенные с условием предоставления материалов заказчиком. В-третьих, допустима также классификация анализируемого договора и по ха-

рактеру выполняемых работ (по предмету договора бытового подряда). Здесь, например, можно выделить договоры на ремонт автотранспорта, договоры на пошив одежды, ремонт обуви и др.

3. Поскольку заказчик в договоре бытового подряда выступает как потребитель, то с учетом качественных правовых характеристик этого субъекта в Законе РФ «О защите прав потребителей», а также возможности существования потребительских отношений, включая и бытовой подряд, построенных по модели «в пользу третьего лица», для субъектного состава отношений по бытовому подряду действует следующее правило: всякий заказчик здесь считается потребителем, однако не всякий потребитель результата работ есть заказчик.

4. Основной особенностью блока федеральных законов как источников правового регулирования сферы бытового подряда является то, что применительно к этой области федеральные законы регламентируют главным образом смежные с бытовым подрядом публичные (фискальные) либо смешанные частно-публичные отношения (по обеспечению надлежащего качества и др.). Указанная особенность обусловлена тем, что частные (гражданские) отношения по бытовому подряду в наиболее полной мере урегулированы в Гражданском кодексе РФ и Законе РФ «О защите прав потребителей». Названная особенность служит отличительной чертой правового регулирования бытового подряда и возмездного оказания услуг для потребителей. Последняя группа отношений регулируется довольно значительным, по сравнению с бытовым подрядом, массивом нормативных актов. Аналогичным образом необходимо охарактеризовать также федеральные подзаконные акты, применяемые для нормативного регулирования сферы бытового подряда.

5. В целом оценивая нормы Гражданского кодекса РФ о бытовом подряде и сравнивая их с общими нормами Гражданского кодекса РФ о подряде, а также с соответствующими предписаниями Закона РФ «О защите прав потребителей» о защите прав потребителей работ, можно сделать вывод о том,

что правовое регулирование отношений по бытовому подряду носит в основном императивный и пропотребительский характер.

6. Диссертантом констатируется наличие тенденции развития современного законодательства о защите прав потребителей, направленной на унификацию указанного законодательства. В рамках данной унификации осуществляется довольно последовательный процесс приведения отмеченного законодательства в соответствие с действующим Гражданским кодексом РФ. Кроме того, эта унификация производится под влиянием публичного права (изменение структуры органов управления, включая и сферу защиты прав потребителей, и т.д.).

7. Исследование элементов договора бытового подряда приводит к выводу, что предмет данного договора составляют отношения по достижению овещественного результата, в которых необходимым составляющим элементом выступает заинтересованность в работе подрядчика. Признаки «овещественности» и «заинтересованности» определяют отличия договора бытового подряда от иных, смежных, типов договоров: купли-продажи, возмездного оказания услуг и др.

8. Процедуру формирования условий договора бытового подряда отличает действие принципа особой защиты прав заказчика на этапе заключения договора. Это находит свое закрепление в существовании особого механизма правового регулирования процедуры заключения договора. Примером может служить закрепление так называемых преддоговорных обязанностей подрядчика, среди которых особое место занимает информационная обязанность подрядчика (ст.732 Гражданского кодекса РФ). Кроме того, примером служит так называемый принцип ничтожности положений договора, которые ухудшают положение потребителя. Особенностью является и закрепленный законодателем принцип неизменности оговоренной сторонами в договоре цены. Существенными условиями договора бытового подряда следует признать, наряду с предметом договора, цену договора бытового подряда (стоимость соответствующих услуг) и срок выполнения соответствующей работы.

Для договора бытового подряда характерным является существование так называемых «постдоговорных» обязанностей подрядчика, которые находят свое выражение в гарантировании использования овеществленного результата подрядных работ заказчиком в течение определенного периода времени.

9. Развитием принципа особой защиты заказчика является порядок изменения и расторжения договора бытового подряда. Так, законодатель обоснованно закрепляет принцип неизменности оговоренной сторонами цены договора, кроме того, законодателем закрепляется возможность упрощенного расторжения договора со стороны заказчика.

10. Нарушение договора бытового подряда его сторонами может повлечь применение целого ряда правовых последствий. Данные последствия можно классифицировать по различным основаниям. Во-первых, по отраслевой принадлежности это могут быть публично-правовые и частноправовые (гражданско-правовые) последствия. Однако данная классификация является несколько условной. Дело в том, что частноправовые последствия, установленные в законодательстве, в целом имеют и публичное значение. Они предназначены для удовлетворения не только частных, но и публичных интересов. Во-вторых, рассматриваемые правовые последствия допустимо классифицировать в зависимости от их существа на субъективные права потерпевшего и обязанности правонарушителя. В-третьих, исследуемые правовые последствия возможно подразделить на виды также и в зависимости от того, какое субъективное право нарушено. Значение такой классификации в том, что зачастую по указанному критерию законодательство определяет сущность и набор соответствующих последствий. В-четвертых, по субъектному признаку следует указать, с одной стороны, на существование таких последствий, которые применяются по отношению к заказчику. С другой стороны, нужно выделить и правовые последствия, которые могут быть реализованы в том случае, если в качестве правонарушителя выступает подрядчик. В-пятых, по своей правовой природе анализируемые последствия могут быть выражены в виде мер юридической ответственности. В частности, заказчик может

быть обязан уплатить в пользу подрядчика проценты по ст.395 Гражданского кодекса РФ за пользование чужими денежными средствами в нарушение сроков исполнения денежного обязательства по отношению к подрядчику. В то же время, это могут быть и иные правовые последствия, не являющиеся мерами названной ответственности (односторонний отказ от исполнения договора и проч.).

11. Законодателю следует унифицировать определения категории «существенный недостаток», содержащиеся в действующем законодательстве. Это необходимо для того, чтобы во всех смежных ситуациях, при наличии схожих правонарушений существенного характера, осуществлять восстановление права, исходя из единых принципов. Прежде всего это нужно сделать в Гражданском кодексе РФ. Для этой цели, на наш взгляд, во всех случаях, когда речь идет об установлении правовых последствий существенных недостатков, рекомендуется включать в соответствующие нормативные положения Гражданского кодекса РФ отсылочное правило о применении ст.475 Гражданского кодекса РФ в части определения категории «существенный недостаток».

12. Для сферы защиты прав потребителей общим принципом реализации правовых последствий нарушения прав потребителей является принцип альтернативности (ст.503 Гражданского кодекса РФ, ст.ст.18, 28, 29 Закона РФ «О защите прав потребителей» и др.). Установление данного приема реализации правовых последствий нарушения прав потребителей, в том числе и заказчика в договоре бытового подряда, имеет, по нашему мнению, следующие цели: обеспечение соответствия применяемого правового последствия характеру правонарушения; устранения возможности потребителя, включая и заказчика, злоупотреблять своими правами в форме применения за одно правонарушение одновременно нескольких правовых последствий; установления адекватности правового последствия тяжести совершенного правонарушения и исключение чрезмерности имущественных обременений для правонарушителя, в том числе и подрядчика.

13. Законодателю следует прямо исключить возможность договорного установления «двойной ответственности» заказчика (и неустойки, и процентов по ст.395 Гражданского кодекса РФ) как для договора бытового подряда, так и для всех иных договоров с участием потребителей. Реализация предлагаемой законодательной новеллы позволит избежать ущемления экономических прав потребителей и свободы усмотрения этих субъектов при совершении договоров присоединения.

14. При закреплении в Законе РФ «О защите прав потребителей» мер ответственности за нарушение договоров на выполнение работ, включая и договор бытового подряда, законодатель использует два приема: дублирует соответствующие положения Гражданского кодекса РФ об ответственности в отношениях по бытовому подряду, а также закрепляет иные, не предусмотренные Гражданским кодексом РФ меры ответственности.

15. Динамика механизма защиты нарушенных прав заказчика в договоре бытового подряда предполагает осуществление указанной защиты в рамках пяти этапов. На первом этапе заказчик выявляет наличие правонарушения и устанавливает его суть. В рамках второго этапа заказчик, исходя из своих интересов, осуществляет выбор того права требования, которое будет предъявлено подрядчику. На третьем этапе заказчик предъявляет выбранное им право или их совокупность подрядчику. На четвертом этапе заказчик, не получив должного удовлетворения своих законных и обоснованных притязаний (полностью или в части), обращается непосредственно в суд. Указанный четвертый этап может быть осуществлен вместо третьего этапа. На пятом, завершающем, этапе анализируемого механизма защиты происходит реальное восстановление нарушенных субъективных прав заказчика в области исполнительного производства. Именно на данном этапе при осуществлении процедур принудительного исполнения достигается цель гражданско-правовой ответственности, а именно – действительное восстановление нарушенных прав заказчика в договоре бытового подряда. Данные этапы носят комплексный, разноотраслевой характер и подчиняются действию норм

гражданского, гражданского процессуального и исполнительного процессуального права. Вместе с тем, основу исследуемого механизма составляет гражданское право, и этот механизм в целом имеет своей непосредственной целью восстановление нарушенных субъективных гражданских прав заказчика в договоре бытового подряда (субъекта гражданского права).

Теоретическая и практическая значимость осуществленного диссертационного исследования обусловлена указанной выше научной новизной. В настоящем диссертационном исследовании впервые после принятия нового ГК РФ рассматриваются теоретические и практические проблемы правового регулирования отношений по бытовому подряду.

Положения и выводы, сделанные в диссертационной работе, могут быть использованы в дальнейших научных исследованиях как проблем защиты прав потребителей, так и подрядной проблематики в целом. Кроме того, возможно использование названных выводов и положений в целях совершенствования действующего гражданского законодательства, регулирующего подрядные отношения, в том числе и законодательства о защите прав потребителей, а также практики его применения. В частности, выводы, сделанные в первом параграфе первой главы, могут быть использованы в практике заключения договоров бытового подряда. Также выводы и положения, сделанные при исследовании правовых последствий нарушения договора бытового подряда, могут использоваться при защите, в том числе и судебной, прав сторон этого договора.

Наряду с этим, диссертационные выводы и положения целесообразно использовать в учебном процессе юридических высших учебных заведений при преподавании курсов «Гражданское право», «Защита прав потребителей», а также при разработке соответствующих учебных и учебно-методических материалов.

Апробация результатов исследования. Выводы и положения диссертационного исследования были использованы в учебном процессе при проведении лекционных и семинарских занятий по курсу «Гражданское право» в

негосударственном образовательном учреждении «Институт экономики, управления и права (г.Казань)».

Основные теоретические выводы и положения диссертационного исследования, научно-практические рекомендации освещены на научно-практических конференциях и изложены автором в опубликованных работах по тематике диссертации.

Настоящая диссертационная работа была обсуждена на кафедре предпринимательского и финансового права негосударственного образовательного учреждения «Институт экономики, управления и права (г.Казань)».

Структура и содержание работы обусловлены целью и задачами исследования. Диссертация состоит из введения, трех глав, включающих восемь параграфов, заключения, списка нормативных актов, актов судебной практики и библиографии.

ОСНОВНОЕ СОДЕРЖАНИЕ РАБОТЫ

Во **«Введении»** обосновывается актуальность темы исследования, излагаются цель и задачи исследования, оценивается уровень научной разработанности (научной новизны) и практической значимости выбранной темы, раскрываются методологические и теоретические основы работы, формулируются основные положения, выносимые на защиту.

В главе I **«Общая характеристика договора бытового подряда. Место договора бытового подряда в системе гражданско-правовых договоров»** исследуются основные критерии, обосновывающие выделение договора бытового подряда в качестве самостоятельного договорного типа подрядных правоотношений. При этом выделение таких критериев строится на теоретических позициях в современной науке гражданского права и теории права, на

соответствующем анализе действующего законодательства, а также уже утративших свою силу нормативных правовых актов.

В § 1 «Договор бытового подряда в гражданском законодательстве и цивилистической науке. Разновидности договора бытового подряда» сформулирован общий вывод о том, что договор бытового подряда следует охарактеризовать как особый договор так называемого «пропотребительского характера». При этом установлено, что особое значение законодательной регламентации данного договорного типа проявляется прежде всего в организации правовой охраны субъективных прав и интересов заказчика-потребителя.

Анализируются основные (типичные) ошибки, допускаемые при квалификации договора подряда в качестве бытового и при формулировании отдельных его условий: в субъектном составе (возможность смешения с трудовым договором), в общей правовой регламентации отношений между сторонами, в форме договора и в моменте его заключения; в определении существенных условий договора, как этого требует ст.432 ГК РФ; в обеспеченности исполнения договора; в договорной регламентации ответственности.

Показаны трудности разграничения договора бытового подряда и договора поставки, купли-продажи и трудового договора. В этом вопросе российский законодатель несколько отошел от международной презумпции, закрепленной в Венской конвенции ООН 1980 г. о международных договорах купли-продажи. Предположение, что по договору подряда вещь изготавливается из материала заказчика, а по договору продажи (поставки) из материалов подрядчика (продавца), полностью опровергается положением ст.704 ГК РФ. В связи с этим необходимо привести российское законодательство в соответствие международной практике. В работе исследуется в качестве основного критерия разграничения договора бытового подряда и договора продажи «направленность» договора подряда в первую очередь на выполнение определенных работ, в то время как для договора купли-продажи выполнение ра-

бот не имеет существенного значения, а сам договор направлен в первую очередь на передачу вещи в собственность покупателя.

Исследуется проблема разграничения договора подряда и трудового договора. Установлено, что разница между этими договорами заключается в отражении в их условиях отношения сторон к результату работы. Работник по трудовому договору подчиняется правилам внутреннего трудового распорядка работодателя, в то время как подрядчик независим от заказчика и по общему правилу самостоятельно определяет способы выполнения задания заказчика (п.3 ст.703 ГК РФ).

Сделан вывод о наличии в договорной конструкции бытового подряда ряда общих особенностей: (1) предметом этого договора выступают работы и их овеществленный результат; (2) договор является возмездным; (3) договор имеет особый субъектный состав: с одной стороны, это гражданин, вступающий в этот договор для целей, не связанных с осуществлением предпринимательской деятельности, а с другой, — это подрядчик-предприниматель; (4) договор имеет специфику содержания (в данном случае содержание понимается как совокупность прав и обязанностей его сторон), обусловленную правилами, закрепленными в законодательстве о защите прав потребителей; (5) принцип свободы договора, установленный в ГК РФ (ст.1, ст.421), для этих договоров действует несколько ограниченно (это касается прежде всего свободы усмотрения контрагентов заказчика-потребителя в части выбора партнеров по договору и его условий); (6) нарушение этого договора со стороны подрядчика позволяет заказчику в установленном порядке применить как общие гражданско-правовые санкции (возмещение убытков и др.), так и специальные, предусмотренные в законодательстве о защите прав потребителей, например законную неустойку (ст.23 и 28 Закона РФ «О защите прав потребителей»); (7) рассматриваемый договор является полностью публичным договором (ст.426 ГК РФ).

Приводятся различные классификации договора бытового подряда. В первых, это две классификации по субъектному признаку. По статусу под-

рядчика можно выделить: договоры бытового подряда, заключаемые юридическими лицами, индивидуальными предпринимателями, а также лицами, формально не имеющими такой статус, но фактически осуществляющими предпринимательскую деятельность в сфере бытового подряда. В последнем случае применение к договору правил о бытовом подряде осуществляется на усмотрение суда. В зависимости от того, в пользу кого заключен договор бытового подряда, нужно указать на существование таких договоров бытового подряда, которые заключаются непосредственно в пользу заказчика, а также договоров, заключенных заказчиком в пользу иного потребителя (использование конструкции «в пользу третьего лица»). Во-вторых, эта классификация по содержанию договора бытового подряда. В качестве примера здесь можно привести такой критерий различия договоров, как условие предоставления материалов подрядчиком либо заказчиком. В-третьих, допустима также классификация анализируемого договора и по характеру выполняемых работ (по предмету договора бытового подряда). В частности, можно выделить договоры на ремонт автотранспорта, договоры на пошив одежды, ремонт обуви и др.

В §2 «Стороны договора бытового подряда» исследуются особенности субъектного состава складывающихся отношений, которым на практике не всегда уделяется достаточное внимание. В основном это связано с тем, что выполнение многих работ требует наличия у подрядчика специального разрешения (лицензии) на выполнение соответствующих работ в качестве предпринимательской деятельности, например в строительстве. Подчеркивается, что следует обратить внимание на проблему специальной правоспособности ряда субъектов правоотношений (некоммерческие организации, государственные и муниципальные унитарные предприятия) и признания сделки, выходящей за пределы правоспособности субъекта, недействительной независимо от признания его таковым судом на основании ст.168 ГК РФ (ничтожная сделка - п.1 ст.166 ГК РФ).

В связи с тем, что заказчик в договоре бытового подряда выступает как потребитель, с учетом качественных правовых характеристик этого субъекта в Законе РФ «О защите прав потребителей», а также возможности существования потребительских отношений, включая и бытовой подряд, построенных по модели «в пользу третьего лица», для субъектного состава отношений по бытовому подряду действует следующее правило: всякий заказчик здесь считается потребителем, однако не всякий потребитель результата работ есть заказчик.

В §3 «Источники правового регулирования отношений по бытовому подряду» раскрывается структура механизма нормативного правового регулирования отношений по договору бытовому подряду, особенности применения к отношениям по бытовому подряда законодательства о защите прав потребителей.

В результате исследования сделан вывод, что основной особенностью блока федеральных законов как источников правового регулирования сферы бытового подряда является то, что применительно к данной области федеральные законы регламентируют, главным образом, смежные с бытовым подрядом публичные (фискальные) либо смешанные частно-публичные отношения (по обеспечению надлежащего качества и др.). Указанная особенность обусловлена тем, что частные (гражданские) отношения по бытовому подряду в наиболее полной мере урегулированы в ГК РФ и Законе РФ «О защите прав потребителей». Названная особенность служит отличительной чертой правового регулирования бытового подряда и возмездного оказания услуг для потребителей. Последняя группа отношений регулируется довольно значительным, по сравнению с бытовым подрядом, массивом нормативных актов. Аналогичным образом необходимо охарактеризовать также федеральные подзаконные акты, применяемые для нормативного регулирования сферы бытового подряда.

Установлено, что правовое регулирование отношений по бытовому подряду носит в основном императивный и пропотребительский характер.

Выявлено наличие тенденции развития современного законодательства о защите прав потребителей, направленной на унификацию указанного законодательства. В рамках данной унификации осуществляется довольно последовательный процесс приведения отмеченного законодательства в соответствие с действующим ГК РФ; кроме того, эта унификация производится под влиянием публичного права (изменение структуры органов управления, включая и сферу защиты прав потребителей, и т.д.).

В главе II **«Формирование и прекращение договора бытового подряда. Содержание договора бытового подряда»** раскрываются особенности предпосылок для заключения договора бытового подряда, а также требования для оформления конкретного правоотношения.

В §1 **«Заключение, изменение и прекращение договора бытового подряда»** раскрываются существенные условия договора, среди которых основополагающее значение имеет предмет договора. Показано, что предмет договора бытового подряда составляют отношения по достижению ове­ществленного результата, в которых необходимым составляющим элементом выступает заинтересованность в работе подрядчика. Признаки «овеществленности» и «заинтересованности» определяют отличия договора бытового подряда от иных, смежных, типов договоров: купли-продажи, возмездного оказания услуг и др.

Особенностью является и закрепленный законодателем принцип неизменности цены, оговоренной сторонами в договоре. Наряду с предметом договора существенными условиями договора бытового подряда следует признать цену договора бытового подряда (стоимость соответствующих услуг) и срок выполнения соответствующей работы.

Определено, что развитием принципа особой защиты заказчика является порядок изменения и расторжения договора бытового подряда. Так, законодатель обоснованно закрепляет принцип неизменности оговоренной сторонами цены договора. Кроме того, законодатель закрепляет возможность упрощенного расторжения договора со стороны заказчика.

В §2 «**Субъективные права и обязанности сторон в договоре бытового подряда**» раскрываются особенности сочетания преддоговорных, договорных и постдоговорных обязанностей сторон отношений по бытовому подряду. Формирование условий договора бытового подряда проходит по принципу особой защиты прав заказчика на этапе заключения договора. Примером может служить закрепление преддоговорных обязанностей подрядчика, среди которых особое место занимает информационная обязанность подрядчика (ст.732 ГК РФ). Кроме того, примером служит и принцип ничтожности положений договора, которые ухудшают положение потребителя. Показано также, что для договора бытового подряда характерным является существование так называемых «постдоговорных» обязанностей подрядчика, которые находят свое выражение в гарантировании использования овеществленного результата подрядных работ заказчиком в течение определенного периода времени.

Сделан вывод о наличии сформировавшегося механизма защиты прав заказчика по договору бытового подряда.

В главе III «**Гражданско-правовые последствия нарушения договора бытового подряда. Защита субъективных прав заказчика**» развивается проблематика, поднятая и обозначенная в главе II исследования.

В §1 «**Общая характеристика гражданско-правовой ответственности и иных гражданско-правовых последствий нарушения договора бытового подряда**» показаны прежде всего типичные нарушения договора бытового подряда: нарушение заказчиком условий договора об оплате; нарушение подрядчиком сроков выполнения работы; наличие в результате работы недостатков (нарушение прав заказчика на надлежащее качество результата работы и на безопасность); нарушение права заказчика на информацию.

Как следует из положений исследования на основе анализа действующих нормативных правовых актов и современной судебной практики, нарушение договора бытового подряда его сторонами может повлечь применение целого ряда правовых последствий, которые можно классифицировать по

следующим основаниям: (1) по отраслевой принадлежности (публично-правовые и частноправовые (гражданско-правовые) последствия), (2) в зависимости от их существа (субъективные права потерпевшего, а также обязанности правонарушителя), (3) в зависимости от того, какое субъективное право нарушено, (4) по субъектному признаку, (5) по своей правовой природе (в виде мер юридической ответственности).

Автором предложено внести изменение в Закон «О защите прав потребителей», изложив второе предложение абз.7 п.1 ст.29 в следующей редакции: «Потребитель также вправе отказаться от исполнения договора о выполнении работы (оказании услуги), если им обнаружены существенные недостатки результата работы при оказании услуг или иные существенные отступления от условий договора».

Сделан вывод о существовании специфических форм гражданско-правовой ответственности по ГК РФ в отношениях по бытовому подряду. При нарушении права заказчика на информацию таковыми формами выступают: возмещение подрядчиком убытков в результате нарушения права заказчика на информацию; отказ заказчика от оплаты выполненной работы в результате нарушения его права на информацию. В случае нарушения права заказчика на надлежащее качество результата работы (выполненной работы) ответственность следующая: подрядчик по требованию заказчика безвозмездно повторно выполняет работы по договору бытового подряда; подрядчик по требованию заказчика возмещает понесенные заказчиком расходы на исправление недостатков своими средствами или третьими лицами; подрядчик по требованию заказчика безвозмездно устраняет существенные недостатки результата работы; подрядчик по требованию заказчика возвращает часть суммы, уплаченной за работу; применение иных общих мер ответственности, указанных в ГК РФ для подрядных отношений. В ситуации, когда заказчик нарушает права подрядчика, допустимо применение следующих мер: применение ответственности по ст.395 ГК РФ; применение неустойки,

если она предусмотрена в договоре; заказчик может быть понужден к возмещению убытков, причиненных подрядчику.

Автором предложено законодательно унифицировать определения категории «существенный недостаток», содержащиеся в действующем законодательстве. Это необходимо для того, чтобы во всех смежных ситуациях, при наличии схожих правонарушений существенного характера, осуществлять восстановление права, исходя из единых принципов. Прежде всего это нужно сделать в ГК РФ. Для этой цели, по нашему мнению, необходимо во всех случаях, когда речь идет об установлении правовых последствий существенных недостатков, включать в соответствующие нормативные положения ГК РФ отсылочное правило о применении ст.475 ГК РФ в части определения категории «существенный недостаток».

Для сферы защиты прав потребителей общим принципом реализации правовых последствий нарушения прав потребителей является принцип альтернативности (ст.503 ГК РФ, ст.ст.18, 28, 29 Закона РФ «О защите прав потребителей»). Установление данного приема реализации правовых последствий нарушения прав потребителей, в том числе и заказчика в договоре бытового подряда, преследует, на наш взгляд, следующие цели: обеспечение соответствия применяемого правового последствия характеру правонарушения; устранение возможности потребителя, включая и заказчика, злоупотреблять своими правами в форме применения за одно правонарушение одновременно нескольких правовых последствий; установление адекватности правового последствия тяжести совершенного правонарушения и исключение чрезмерности имущественных обременений для правонарушителя, в том числе и подрядчика.

Сравнение рассмотренных форм гражданско-правовой ответственности по ГК РФ при нарушении права заказчика на информацию и аналогичных форм при нарушении права заказчика на надлежащее качество результата работы (выполненной работы) позволяет сделать вывод о том, что для цели защиты второго права гражданским законодательством предусматривается бо-

лее широкий спектр мер ответственности. Иными словами, второе право защищается законодателем в большей степени, нежели первое.

Предложено исключить возможность договорного установления «двойной ответственности» заказчика (и неустойки, и процентов по ст.395 ГК РФ) как для договора бытового подряда, так и для всех иных договоров с участием потребителей. Реализация предлагаемой законодательной новеллы позволит, на наш взгляд, избежать ущемления экономических прав потребителей, а также свободы усмотрения этих субъектов при совершении договоров присоединения.

В §2 «Меры гражданско-правовой ответственности в отношениях по бытовому подряду по Закону РФ «О защите прав потребителей». Основания освобождения от гражданско-правовой ответственности в отношениях по бытовому подряду» детализируются особенности ответственности в связи с действием Закона РФ «О защите прав потребителей», а также раскрываются возможности освобождения сторон от ответственности.

Установлено, что в Законе РФ «О защите прав потребителей» закреплены как меры имущественной ответственности в отношениях по бытовому подряду, которые аналогичны санкциям, применяемым в данной сфере по ГК РФ, так и специальные формы указанной ответственности. К последним следует, в частности, отнести: установление в Законе РФ «О защите прав потребителей» законной неустойки за нарушение сроков выполнения работ по договору бытового подряда, которую нужно охарактеризовать как карательно-восстановительную неустойку; взыскание убытков (как с исполнителя, так и с самого потребителя); возмещение потребителю двукратной цены утраченного (поврежденного) материала (вещи); компенсация потребителю морального вреда; применение и иных мер ответственности, в частности, это могут быть меры, закрепленные в ст.13 (взыскание указанного здесь штрафа) и ст.40 (принудительная ликвидация организации или принудительное прекращение деятельности индивидуального предпринимателя) Закона РФ «О защите прав потребителей».

Предложен новый собственный способ совершенствования правового регулирования отношений с участием потребителей по взысканию неустоек. Для отдельных ситуаций, в частности, для нарушенных отношений по бытовому подряду, следует закрепить положение о предельном размере судебного снижения взыскиваемой неустойки. При этом необходимо предусмотреть, что установленный судом размер неустойки не может быть, например, менее тридцати процентов от заявленной неустойки потребителем.

Сделан вывод о возможных классификациях мер ответственности в отношениях по бытовому подряду, предусмотренных в Законе РФ «О защите прав потребителей». Во-первых, эти меры могут быть сгруппированы по субъектному признаку, т.е. в зависимости от того, к кому они применяются – к заказчику или подрядчику; в основном в Законе РФ «О защите прав потребителей» речь идет о мерах ответственности в отношении подрядчика. Во-вторых, допустима классификация в зависимости от характера потребительских отношений, в которых используются соответствующие санкции. Здесь необходимо обозначить санкции, реализуемые во всех потребительских отношениях, например, моральный вред, а также меры ответственности, используемые только в подрядных потребительских отношениях – взыскание двойной стоимости материала (вещи) и др.

Специфика гражданско-правовой ответственности в сфере бытового подряда выражается, в частности, в основаниях освобождения от этой ответственности. Отмеченные основания следует различать по признаку субъекта, т.е. в зависимости от того, в отношении кого – заказчика или подрядчика – применяются отмеченные основания. Основания освобождения от применения обозначенных выше мер ответственности в отношении заказчика (потребителя) носят общий для гражданского права характер. Заказчик может быть освобожден от ответственности перед подрядчиком при отсутствии его вины. Основания освобождения от ответственности для контрагентов потребителя можно подразделить на две группы. Во-первых, это общее основание – непреодолимая сила; во-вторых, к рассматриваемым основаниям освобожде-

ния от ответственности относятся так называемые специальные основания, допускаемые для правоотношений по выполнению работ, включая работы по бытовому подряду и смежных с ними правоотношений по оказанию услуг. К таким специальным основаниям относятся: вина потребителя, обнаружение потребителем (заказчиком) недостатков за пределами установленных сроков, ряд оснований освобождения от ответственности, которые связаны с исполнением (неисполнением) обязанности по доказыванию.

В §3 «Механизм защиты субъективных прав заказчика-потребителя в отношениях по бытовому подряду» показано, что механизм защиты прав заказчика в правоотношениях по бытовому подряду, установленный в действующем законодательстве, включает ряд компонентов. Во-первых, законодательство определяет набор правовых последствий, которые может реализовать заказчик при нарушении его прав. Такие правовые последствия, выступающие в качестве субъективных прав заказчика-потребителя, определяются в зависимости от существа нарушения прав заказчика. Во-вторых, нормативно устанавливаются сроки осуществления заказчиком своих прав требования при правонарушении. В-третьих, в рассматриваемый механизм включается ряд публично-правовых средств обеспечения восстановления нарушенных субъективных прав заказчика-потребителя.

Динамика механизма защиты нарушенных прав заказчика в договоре бытового подряда предполагает осуществление указанной защиты в рамках пяти этапов. На первом этапе заказчик выявляет наличие правонарушения и устанавливает его суть. В рамках второго этапа заказчик, исходя из своих интересов, осуществляет выбор того права требования, которое будет предъявлено подрядчику. На третьем этапе заказчик предъявляет выбранное им право или их совокупность подрядчику. На четвертом этапе заказчик, не получив должного удовлетворения своих законных и обоснованных притязаний (полностью или в части), обращается непосредственно в суд; указанный четвертый этап может быть осуществлен вместо третьего этапа. На пятом, завершающем, этапе анализируемого механизма защиты происходит реальное

восстановление нарушенных субъективных прав заказчика в области исполнительного производства. Именно на данном этапе при осуществлении процедур принудительного исполнения достигается цель гражданско-правовой ответственности, а именно действительное восстановление нарушенных прав заказчика в договоре бытового подряда.

В «**Заключении**» представлены выводы по исследованию в целом, обобщены предложения по совершенствованию действующего законодательства.

По теме диссертационного исследования опубликованы следующие работы:

1. Нигматуллин К.Р. Договор бытового подряда / К.Р. Нигматуллин – М.: Издательство Российского Государственного Торгово-экономического Университета, 2005. – 136 с.

2. Нигматуллин К.Р. Формирование и прекращение договора бытового подряда. Содержание договора бытового подряда // Правовая реформа в России: история и современность: Всеросс. науч.-практ. конф., 28 апр. 2005 г.: в 2 ч. Ч. 2: тез. докл. – Казань: Изд-во «Таглимат» Института Экономики, Управления и Права. 2005. – С. 126-129.

3. Нигматуллин К.Р. Общая характеристика договора бытового подряда. Место договора бытового подряда в системе гражданско-правовых договоров // Право и экономика (теория и практика). Под ред. З.М. Фаткудинова, З.А. Ахметьяновой. – Казань: Изд-во «Таглимат» Института Экономики, Управления и Права. 2005. – С. 81-126.